



Universidad Católica
San Pablo

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

DELITO DE ABORTO: INFORMACIÓN VS. APOLOGÍA

Presentado por la alumna en Derecho:

MARIA VALERIE HERRERA SALAS

Para optar el grado académico de Bachiller en Derecho

Asesor: Mtr. Jimmy Hilario Paredes Tejada

AREQUIPA, 2018

DELITO DE ABORTO: INFORMACIÓN VS. APOLOGÍA

MARÍA VALERIE HERRERA SALAS¹

Resumen: ¿Cuán expuestos, nos encontramos, ante la difusión de la información proveniente de la web? y ¿en qué medida estas pueden influir en nuestras decisiones? desde las más simples hasta las más complejas; ahora pongámonos por un instante en el lugar de una mujer en estado de gestación –deseado o no-, en un entorno complejo lleno de prejuicios sociales, económicos, presión familiar en otros; en busca de una “solución” a “su problema” encuentra información por la web la misma que bajo argumentos falaces y/o no acordes a una realidad la inducen a realizar un aborto; preguntemos ¿dónde quedaron los derechos de ese concebido?, ¿tenemos las mujeres derechos de decidir ante un embarazo?, ¿la información que se encuentra en la web, cometen un delito?, a lo largo de este artículo trataremos de dar respuesta a estas interrogantes y a otras que surgieron del análisis de la información expuesta por la web.

Palabras clave: Aborto, Apología, Información, Autoaborto. Web.

SUMARIO: 1. INTRODUCCIÓN. 2. DERECHOS HUMANOS. 2.1. CONCEPTO DE DERECHOS HUMANOS. 2.2. PRINCIPIOS DE LOS DERECHOS HUMANOS. 2.3. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES QUE PROTEGEN LOS DERECHOS HUMANOS. 2.3.1. SISTEMA UNIVERSAL DE PROTECCIÓN DE DERECHOS HUMANOS. 2.3.2. SISTEMA DE PROTECCIÓN INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS. 2.4. DERECHOS SEXUALES REPRODUCTIVOS. 2.5. DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN E INFORMACIÓN. 2.5.1. DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN. 2.5.2. DERECHO A LA INFORMACIÓN. 2.5.2.1. DERECHO A LA VERDAD. 3. ABORTO. 3.1. CONCEPTO DE ABORTO. 3.2 BREVE RESEÑA HISTÓRICA. 3.3. TEORÍAS DEL INICIO DE LA VIDA. 3.4. BIEN JURÍDICO. 3.5. SANCIONES ANTE LA PRÁCTICA ABORTIVA EN EL PERÚ. 3.6. LEGISLACIÓN COMPARADA. 3.6.1. ARGENTINA. 3.6.2. CHILE. 4. DELITO DE APOLOGÍA. 4.1. ¿QUÉ ENTENDEMOS POR DELITO DE APOLOGÍA? 4.2. BIEN JURÍDICO. 5. ANÁLISIS DEL CONTENIDO DE LA PÁGINA WEB DECIDOYO. 5.1. EL ABORTO PARA DECIDOYO. 5.2. MISOPROSTOL LA MEJOR OPCIÓN. 5.3. INSTITUCIONES Y AGRUPACIONES DETRÁS DE DECIDOYO. 6. DERECHOS VULNERADOS POR LA SUPUESTA INFORMACIÓN DEL ABORTO, EN EL PERÚ. 6.1. ¿FUNDAMENTOS PARA LA REALIZACIÓN DEL ABORTO EN EL PERÚ? 6.2. UNA PERSPECTIVA DESDE LOS DERECHOS HUMANOS. 6.2.1. RESPECTO A LOS DERECHOS SEXUALES Y REPRODUCTIVOS. 6.2.2. RESPECTO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y DE INFORMACIÓN. 6.3. APOLOGÍA DEL DELITO DE ABORTO EN EL PERÚ. 6.4. EL ABORTO UN NEGOCIO. 7. CONCLUSIONES. 8. BIBLIOGRAFÍA.

1. INTRODUCCIÓN. -

¹Egresada de la Facultad de Derecho de la Universidad Católica San Pablo.

Ante un embarazo –deseado o no-, en algún momento la mujer embarazada llega a pensar que **“el aborto es una decisión individual”**, esta es una de las tantas frases utilizadas por los activistas pro aborto para la defensa y el reconocimiento legal del “Derecho” a decidir de la mujer sobre la interrupción del embarazo, esto basado en un “supuesto” derecho que se desprende de los Derechos Sexuales y Reproductivos, los mismos que son reconocidos como Derechos Humanos; si bien los argumentos a favor del aborto, para ser más exactos del autoaborto u aborto consentido –tipos penales diferentes-, son muy cuestionables pueden ser difundidos por cualquier medio de comunicación en razón de nuestro Derecho Constitucional como es la Libertad de Expresión.

Pero, ¿qué pasa?, cuando en la web encontramos información pro abortista y más aún detallan como se puede practicar un aborto; Decidoyo² es una página web que trata de orientar a la mujer embarazada aconsejándole y/u orientándole que pautas y cuidados deberá seguir durante todo este periodo, igualmente expone los caminos que puede tomar frente a un embarazo no deseado, saliendo a la luz el aborto y la adopción; la web en mención busca transmitir y convencer a los usuarios de que el aborto es un medio de solución para los embarazos no deseados, justificándose y amparándose en -supuestos- derechos de disposición de la integridad física y derechos sexuales, además proponen ciertas artimañas para no ser descubiertas por las autoridades en el posible caso de no llevar acabo de manera óptima el aborto.

Mencionan además que para mayor información y obtener una mejor orientación sobre el tema podemos acudir al Instituto Peruano de Paternidad Responsable, en adelante INPPARES, asociación que brinda servicios de salud por medio de consultorios médicos de diferentes especialidades, campañas de promoción y prevención en salud, entre otras actividades que permitan contribuir con el bienestar y ejercicio de los derechos sexuales y reproductivos de los ciudadanos; no siendo la única agrupación civil que forma parte de la red de apoyo recomendada por Decidoyo³.

Desde nuestra perspectiva, observamos que la difusión del delito de Aborto mediante diferentes medios de comunicación está promoviendo la muerte indiscriminada de

² Decidoyo página web: <https://decidoyo.org/> Última consulta: 24 de Marzo 2018.

³ Ibídem.

concebidos, exponiendo a las gestantes a futuros daños físicos, psicológicos y hasta la probable muerte de la gestante.

Y es que no solo encierra el objetivo de lograr el reconocimiento del “Derecho” a decidir de la mujer sobre la interrupción del embarazo, sino que comprende un beneficio económico y social para aquellas grandes organizaciones mundiales que comercialización con el aborto.

Tomando como referencia la Web “Decidoyo”, demostraremos que mediante el uso de los medios de comunicación social se hace apología al delito de Aborto, hablando en sentido biológico y jurídico, el delito de aborto pone en peligro o lesiona la vida humana en formación, además identificaremos y cuestionaremos los sustentos dogmáticos que respaldan la difusión de este delito bajo un pseudo derecho.

La investigación se llevará a cabo a través del Método Dogmático⁴ permitiéndonos un nexo entre la norma y el fenómeno real; este trabajo se realizará precisando a instituciones jurídicas, los mismos que nos ayudaran a sustentar nuestra propuesta; asimismo, a través de la consulta de bibliografía, de páginas web, publicaciones de diarios, legislación peruana e internacional.

Dividimos el presente trabajo de investigación en cinco apartados. Empezando a desarrollar el tema de investigación, en el segundo apartado; en tanto, abordaremos el concepto de Derechos Humanos, sus principios y aquellos derechos que se encuentran relacionados con nuestro tema de investigación, tales como: los Derechos Sexuales y Reproductivos y el Derecho a la Libertad de Expresión e Información.

El tercer apartado, estudiaremos el delito de aborto mediante una breve reseña histórica; asimismo, haremos referencia a las teorías del inicio de la vida humana, desarrolladas por el estado peruano, el cual nos ayudará a comprender, porque es necesaria la

⁴ C. RAMOS NÚÑEZ, *Como hacer una Tesis de Derecho y no Envejecer en el Intento*, Lima, 2005, p.103-104. *Al método Dogmático se llama también conceptualismo e institucionalismo. La dogmática en general se inscribe jurídica se inscribe en el ámbito de pensamiento que ubica al derecho como una ciencia o técnica formal y, por consiguiente, como una variable independiente de la sociedad, dotada de autosuficiencia metodológica y técnica*, Gaceta Jurídica, Lima, 2005.

protección del bien jurídico vida humana y, por último revisaremos el derecho comparado con respecto al delito de aborto y su regulación nuestra legislación.

En lo que respecta al cuarto apartado, trataremos sobre el delito de apología, su desarrollo de manera sucinta y cuál es su esfera de protección.

Seguidamente, analizaremos el contenido mostrado en la web, teniendo como referencia lo desarrollado en la página web Decidoyo, la misma que nos facilita de forma abierta su posición respecto del delito de aborto, los métodos abortivos que sugieren y las instituciones que apoyan la difusión de esta web.

Por último, fundamentaremos por qué las posturas proabortistas difundidas por cualquier medio de comunicación colisionan con el derecho a la vida –y entre otros-; posturas que son extraídas de la página web modelo de nuestra investigación (cabe resaltar que no es la única página que encontramos en la web de similar) contenido cometiendo el delito de apología del aborto y además descubriremos cual es el verdadero objetivo que buscan las organizaciones nacionales e internacionales al apoyar esta ideología.

Para cerrar ofrecemos las conclusiones del artículo jurídico.

2. DERECHOS HUMANOS

Al querer demostrar que mediante la difusión de ideas pro abortistas se comete el delito de Apología del Aborto, vemos como necesario desarrollar a continuación lo que comprende los Derechos Sexuales y Reproductivos y el Derecho a la Libertad de Expresión e Información, permitiéndonos tener un mejor panorama sobre el tema en cuestión.

2.1. Concepto de Derechos Humanos

En primer lugar hay que tener en cuenta que los derechos antes mencionados son parte del contenido de los Derechos Humanos, razón por la cual estudiaremos estos derechos.

Ante la desigualdad entre las personas y el trato inhumano que se dio en la Segunda Guerra Mundial, surgió la Declaración de los Derechos Humanos en París en el año 1948, con la finalidad que la dignidad del ser humano sea respetada y base de todas las naciones.

Los Derechos Humanos son “un conjunto de facultades e instituciones que, en cada momento histórico, concentran las exigencias de la dignidad, la libertad y la igualdad humana, las cuales deben ser reconocidas positivamente por los ordenamientos jurídicos a nivel nacional e internacional.”⁵

2.2.Principios de los Derechos Humanos:

Los Derechos Humanos son regidos por los siguientes principios:

- a) “**Universalidad:** Constituyen patrimonio de todo ser humano al margen de las características accidentales de las personas.
- b) **Imprescriptibilidad.**
- c) **Irrenunciabilidad e Inalienabilidad:** Al ser consustanciales al ser humano, no se puede renunciar a ellos, ni disponerlos arbitrariamente.
- d) **Inviolabilidad:** Los Derechos Humanos deben ser protegidos y garantizados en todo momento, sin subordinación ni mediación.
- e) **Efectividad:** Los Derechos Humanos no son principios, pues deben ser respetados por la sociedad y señalados taxativamente en el ordenamiento jurídico.
- f) **Transcendencia a la norma positiva:** Por su naturaleza, no requieren ser reconocidos por las leyes internas de un Estado, ni ser parte de Pactos y Declaraciones; por el contrario, la comunidad internacional señala que su práctica y respeto son necesarios, al margen de su positivización.
- g) **Interdependencia y Complementariedad:** Merecen la misma atención, protección y respeto tanto los derechos civiles y políticos, como los económicos, sociales y culturales.

⁵ E. PÉREZ LUÑO, *Los Derechos Fundamentales*, Madrid, 1998, p.46, citado por L. CASTILLO CÓRDOVA, *Las libertades de expresión e información: primeras jornadas sobre derecho humanos. Facultad de Derecho de la Universidad de Piura. Piura, 26 y 27 de agosto de 2004*, Palestra Editores, Lima, 2006, p. 15, nota 3.

- h) Igualdad de derechos:** Referido a la identidad absoluta de derechos y a la no discriminación.
- i) Corresponsabilidad:** Todos somos responsables, individual o colectivamente, de que los Derechos Humanos tengan plena vigencia en la sociedad.”⁶

A partir de lo expuesto concluimos que los Derechos Humanos son facultades otorgadas a todo ser humano, las mismas que deben ir adecuándose a la realidad de cada tiempo teniendo en cuenta la dignidad, la libertad y la igualdad de los seres humanos, debiendo ser además parte del ordenamiento jurídico nacional e internacional, reconociendo así deberes y derechos a todos los seres humanos y las posibles sanciones siempre y cuando estos derechos sean transgredidos.

2.3. Instrumentos internacionales que protegen los Derechos Humanos

A nivel internacional, encontramos diversas instituciones y documentos que han creado un Sistema de Protección⁷ de los Derechos Humanos, en forma sucinta desarrollaremos los que son aplicables a nuestra legislación.

2.3.1. Sistema Universal de Protección de Derechos Humanos

Este sistema fue creado por la Organización de las Naciones Unidas - ONU⁸ – a fin de brindar protección a las personas frente a los Estados.

Dentro de esta Organización encontramos la Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos, la misma que vigila los

⁶ CALDERÓN SUMARRIVA A., *El abc del derecho internacional de los derechos humanos*, EGACAL, Lima, 2005, 2ª ed., pp. 10-11.

⁷ MINISTERIO DE JUSTICIA Y DERECHOS HUMANOS, *Los Derechos Humanos en el Perú: Nociones Básicas*, Lima, 2013, p. 41.

Un sistema de protección de derechos humanos es un mecanismo implementado en el marco de una organización internacional, ya sea de carácter universal o regional, con la finalidad de asegurar que los Estados que pertenezcan a su sistema, respeten y promuevan los derechos humanos de las personas que están bajo su jurisdicción, Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, Lima, 2013.

⁸ *Ibidem*, p. 41-42 La Organización de las Naciones Unidas (ONU) es una organización internacional creada en 1945 mediante la carta De Naciones Unidas. (...) tiene como objetivo principal mantener la paz y la seguridad internacionales, así como promover el progreso social, la mejora del nivel de vida y los derechos humanos, Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, Lima, 2013.

diversos mecanismos de protección de los derechos humanos en el Sistema de las Naciones Unidas.

Algunos de los órganos que forman parte de este Sistema Universal son:

- Comité de Derechos Económicos, sociales y Culturales (mediante el tratado - Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.)
- El Comité para la eliminación de todas las formas de discriminación racial (mediante el tratado – Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación racial).
- El Comité para la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer (mediante el tratado – Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer).
- El Comité contra la tortura (mediante el tratado – Convención contra la tortura y otros tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes).

En cuanto a los Derechos Humanos está el Comité de Derechos Humanos bajo el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos.

El sistema de las Naciones Unidas se encuentra presente en el Perú mediante fondos, programas y agencias designadas por la ONU, teniendo en cuenta los temas señalados por nuestro país como prioritarios.

2.3.2. Sistema de protección interamericano de Derechos Humanos

Uno de los mayores representantes de la protección y promoción de los Derechos Humanos en América es el Sistema Interamericano de Derechos Humanos en adelante SIDH, “se inició formalmente con la aprobación de la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre en la Novena Conferencia Internacional Americana celebrada en Bogotá en 1948, en el marco de la cual también se adoptó la propia Carta de la OEA (Organización de los Estados

Americanos)⁹, que proclama los “derechos fundamentales de la persona humana” como uno de los principios en que se funda la Organización.”¹⁰

El SIDH está conformado por:

- **La Comisión Interamericana de Derechos Humanos – CIDH**, es el órgano principal de la Organización de Estados Americanos, con sede en Washington D.C., tiene como tarea principal la defensa y promoción de los Derechos Humanos en América, tal como lo establece la Carta de la OEA en su Artículo 106:

Art. 106.- Habrá una Comisión Interamericana de Derechos Humanos que tendrá, como función principal, la de promover la observancia y la defensa de los derechos humanos y de servir como órgano consultivo de la Organización en esta materia.

Una convención interamericana sobre derechos humanos determinará la estructura, competencia y procedimiento de dicha Comisión, así como los de los otros órganos encargados de esa materia.

“La Comisión ejerce su función a través de la realización de visitas a los países, actividades o iniciativas temáticas, la preparación de informes sobre la situación de derechos humanos en un país o sobre una temática particular, la adopción de medidas cautelares o solicitud de medidas provisionales a la Corte Interamericana, y el procesamiento y análisis de peticiones individuales con el objetivo de determinar la responsabilidad

⁹ OEA, Quiénes somos, 2018.

La Organización de los Estados Americanos es el organismo regional más antiguo del mundo, cuyo origen se remonta a la Primera Conferencia Internacional Americana, celebrada en Washington D.C., de octubre de 1889 a abril de 1980. (...). La Organización fue fundada con el objetivo de lograr en sus Estados Miembros, como lo estipula el Artículo 1 de la Carta, “un orden de paz y de justicia, fomentar su solidaridad, robustecer su colaboración y defender su soberanía, su integridad territorial y su independencia”. tomado de la página web http://www.oas.org/es/acerca/quienes_somos.asp, Última consulta: 18 de octubre 2018.

¹⁰ OEA, ¿Qué es la CIDH?, En <http://www.oas.org/es/cidh/mandato/que.asp>, Última consulta: 18 de octubre 2018.

internacional de los Estados por violaciones a los derechos humanos y emitir las recomendaciones que considere necesarias.”¹¹

Debemos tener presente que a este organizamos pueden acudir todas aquellas personas que han sufrido algún tipo de violación a sus derechos humanos, previamente ellas debieron haber agotado los recursos a nivel de su Estado, la Comisión hará una investigación de los hechos y formulará recomendaciones al Estado parte del conflicto con el fin de restablecer el goce de los derechos de la o las personas afectadas.

- **La Corte Interamericana de Derechos Humanos**, con sede en San José de Costa Rica, instalada en 1979, es el órgano judicial de la OEA teniendo plena autonomía ante los demás órganos de la Organización, “tiene como objetivo interpretar y aplicar la Convención Americana y otros tratados interamericanos de derechos humanos que le otorguen dicha competencia, en particular, a través de la emisión de sentencias sobre casos y opiniones consultivas.”¹²

A diferencia de la Comisión la Corte Interamericana de Derechos Humanos no recepciona denuncias de personas naturales o jurídicas, pues la única que tiene esa facultad es la Comisión, salvo que el individuo u organización forme parte de un caso que este siendo revisado por la Comisión en cuyo caso si será aceptado.

2.4.Derechos Sexuales y Reproductivos

En la Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer celebrada en Beijing (1995), se hizo mención a los derechos reproductivos y la salud reproductiva, definiéndolos así:

La salud reproductiva es un estado general de bienestar físico, mental y social, y no de mera ausencia de enfermedades o dolencias, en todos los aspectos relacionados con el sistema reproductivo y sus funciones y procesos. En

¹¹ Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, Sistema Interamericano de Derechos Humanos, En: <http://observatorioderechoshumanos.minjus.gob.pe/jmla25/index.php/sistemas-de-proteccion-de-derechos-humanos2/sistema-interamericano2>, Última consulta: 18 de octubre 2018.

¹² *Ibíd.*

consecuencia, la salud reproductiva entraña la capacidad de disfrutar de una vida sexual satisfactoria y sin riesgos y de procrear, y la libertad para decidir hacerlo o no hacerlo, cuándo y con qué frecuencia. Esta última condición lleva implícito el derecho del hombre y la mujer a obtener información y de planificación de la familia de su elección, así como a otros métodos para la regulación de la fecundidad que no estén legalmente prohibidos, y acceso a métodos seguros, eficaces, asequibles y aceptables, el derecho a recibir servicios adecuados de atención de la salud que permitan los embarazos y los partos sin riesgos y den a las parejas las máximas posibilidades de tener hijos sanos. En consonancia con esta definición de salud reproductiva, la atención de la salud reproductiva se define como el conjunto de métodos, técnicas y servicios que contribuyen a la salud y al bienestar reproductivo al evitar y resolver los problemas relacionados con la salud reproductiva. Incluye también la salud sexual, cuyo objetivo es el desarrollo de la vida y de las relaciones personales y no meramente el asesoramiento y la atención en materia de reproducción y de enfermedades de transmisión sexual. (Párr. 94)

Teniendo en cuenta la definición que antecede, **Los derechos reproductivos** abarcan ciertos derechos humanos que ya están reconocidos en las leyes nacionales, en los documentos internacionales sobre derechos humanos y en otros documentos pertinentes de las Naciones Unidas aprobados por consenso. Esos derechos se basan en el reconocimiento del derecho básico de todas las parejas e individuos a decidir libre y responsablemente el número de hijos, el espaciamiento de los nacimientos y el intervalo entre éstos y a disponer de la información y de los medios para ello y el derecho a alcanzar el nivel más elevado de salud sexual y reproductiva. También incluye su derecho a adoptar decisiones relativas a la reproducción sin sufrir discriminación, coacciones ni violencia, de conformidad con lo establecido en los documentos de derechos humanos. En ejercicio de este derecho, las parejas y los individuos deben tener en cuenta las necesidades de sus hijos nacidos y futuros y sus obligaciones con la comunidad. La promoción del ejercicio responsable de esos derechos de todos debe ser la base primordial de las políticas y programas estatales y comunitarios

en la esfera de la salud reproductiva, incluida la planificación de la familia. (...) (Párr. 95).

Podríamos señalar que el contenido de los Derechos Reproductivos se reducen a doce derechos humanos, tal como lo señalo el Instituto Interamericano de Derechos Humanos (IIDH) en su publicación Los Derechos Reproductivos son Derechos Humanos, basados en el libro Cuerpo y derecho del Centro para Derechos Reproductivos y Políticas Públicas (CRLP):

- a) El derecho a la vida:
 - El derecho a no morir por causas evitables relacionados con el parto y el embarazo.
- b) El derecho a la salud:
 - El derecho a la salud reproductiva.
- c) El derecho a la libertad, seguridad, e integridad personales:
 - El derecho a no ser sometida a torturas ni a penas o tratos cúreles, inhumanos o degradantes.
 - El derecho a estar libre de violencia basada en el sexo y género.
 - El derecho a vivir libre de la explotación sexual.
- d) El derecho a decidir el número de intervalo de hijos:
 - El derecho a la autonomía reproductiva.
 - El derecho a realizar un plan de procreación con asistencia médica o de una partera reconocida, en un hospital o un ambiente alternativo.
- e) El derecho a la intimidad:
 - El derecho de toda persona a decidir libremente y sin interferencias arbitrarias, sobre sus funciones reproductivas.
- f) El derecho a la igualdad y a la no discriminación:
 - El derecho a la no discriminación en la esfera de la vida y salud reproductiva.
- g) El derecho al matrimonio y a fundar una familia:
 - El derecho de las mujeres a decidir sobre cuestiones relativas a su función reproductora en igualdad y sin discriminación.

- El derecho a contraer o no matrimonio.
 - El derecho a disolver el matrimonio.
 - El derecho a tener capacidad y edad para prestar el consentimiento para contraer matrimonio y fundar una familia.
- h) El derecho al empleo y la seguridad social:**
- El derecho a la protección legal de la maternidad en materia laboral.
 - El derecho a trabajar en un ambiente libre de acoso sexual.
 - El derecho a no ser discriminada por embarazo.
 - El derecho a no ser despedida por causa de embarazo.
 - El derecho a la protección de la maternidad en materia laboral.
 - El derecho a no sufrir discriminaciones labores por embarazo o maternidad.
- i) El derecho a la educación:**
- El derecho a la educación sexual y reproductiva.
 - El derecho a la no discriminación en el ejercicio y disfrute de este derecho.
- j) El derecho a la información adecuada y oportuna:**
- El derecho de toda persona a que se le dé información clara sobre su Estado de salud.
 - El derecho a ser informada sobre sus derechos y responsabilidades en materia de sexualidad y reproducción y acerca de los beneficios, riesgos y efectividad de los métodos de regulación de la fecundidad y sobre las implicaciones de un embarazo para cada caso particular.
- k) El derecho a modificar las costumbres discriminatorias contra la mujer:**
- El derecho a modificar las costumbres que perjudican la salud reproductiva de las mujeres y las niñas.
- l) El derecho a disfrutar del progreso científico y a dar su consentimiento para ser objeto de experimentación:**
- El derecho a disfrutar del progreso científico en el área de la reproducción humana.
 - El derecho a no ser objeto de experimentación en el área de la reproducción humana.

Algunos de estos derechos forman parte de diversas normas de nuestro ordenamiento jurídico.¹³

Consideramos que los Derechos Sexuales y Reproductivos son Derechos Humanos, en cuanto presentan gran parte de los derechos que reconocen, además de sujetarse a la exigencia del respeto a la dignidad, la libertad y la igualdad humana.

2.5. Derecho a la Libertad de Expresión e Información

Ahora veamos el contenido del derecho a la Libertad de Expresión e Información.

2.5.1. Derecho a la Libertad de Expresión

¿Qué implica el derecho a la Libertad de Expresión? según nuestra Constitución Política y en concordancia con la Convención Americana sobre Derechos Humanos “comprende la libertad de buscar, recibir y difundir informaciones e ideas de toda índole”¹⁴ por medio oral, escrito, prensa y demás medios de comunicación social, el mismo que no requiere de autorización ni censura alguna.

La libertad de expresión comprende dos dimensiones:

- a) **“En su dimensión individual**, la libertad de expresión no se agota en el reconocimiento teórico del derecho a hablar o escribir, sino que comprende además, inseparablemente, el derecho a utilizar cualquier medio apropiado para difundir el pensamiento y hacerlo llegar al mayor número de destinatarios,

¹³ La Constitución Política, en su Artículo 2 nos habla del derecho a la vida que tenemos todo ser humano, además hace mención del derecho a la integridad personal moral, psíquica y física al libre desarrollo y bienestar; siendo equivalentes a los derechos antes mencionados en el ítem c) el derecho a la libertad, seguridad, e integridad personales.

Con respecto al derecho a decidir el número de hijos, el derecho a una información adecuada y oportuna de métodos contraceptivos y el derecho a disfrutar del progreso científico en el área de la reproducción humana de los ítems d), j) y l) se encuentran en la Ley General de la Salud N° 26842 en los Artículos 6 y 7.

La mujer gestante tiene plena protección en el área laboral por la Ley N° 30367 Ley que Protege a la madre trabajadora contra el despido arbitrario y prolonga su periodo de descanso.

Y por último cuando hacemos referencia a que tenemos el derecho a trabajar en un ambiente libre de acoso sexual, este derecho se protegido por la Ley N° 27942 Ley de prevención y sanción del hostigamiento sexual.

¹⁴ Art.13 de la Convención América sobre Derechos Humanos, En [http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con_uibd.nsf/82C8F9A4E32C68070525755F00830687/\\$FILE/05_ConvencionAmericana.pdf](http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con_uibd.nsf/82C8F9A4E32C68070525755F00830687/$FILE/05_ConvencionAmericana.pdf), Última consulta 05 de mayo del 2018.

b) **En su dimensión social**, la libertad de expresión es un medio para el intercambio de ideas e informaciones para la comunicación masiva entre los seres humanos. Implica el derecho de todos a conocer opiniones y noticias.”¹⁵

2.5.2. Derecho a la Información

Este derecho es reconocido, en el año 1948, mediante la Declaración de los Derechos Humanos en su Artículo 19, estableciendo que:

“Todo individuo tiene derecho a la libertad de opinión y de expresión; este derecho incluye el de no ser molestado a causa de sus opiniones, el de investigar y **recibir informaciones** y opiniones, y el de difundirlas, sin limitación de fronteras, por cualquier medio de expresión.”

El derecho a la Información, tiene el carácter de universal, por cuanto el ser humano es un ser sociable y al ser sociable tiende a interactuar con otros seres de su misma especie, siendo casi imposible que no intercambien conocimientos, ideas e información, ayudándolo a crear su propia opinión de un determinado tema, hecho, etc..

2.5.2.1. Derecho a la Verdad

Desantes Guanter señala que el derecho a la información exige unas condiciones, de las cuales nosotros rescatamos “la verdad”, refiriéndonos a que nosotros tenemos el derecho de conocer la verdad de los hechos ocurridos, más aun cuando estos hechos están relacionados con la protección del derecho a la vida, la dignidad y la seguridad de la persona.

El derecho a la verdad se encuentra relacionado generalmente con “las víctimas de graves violaciones de los derechos humanos y del derecho internacional humanitario, así como sus familiares, tienen el derecho a un recurso efectivo.

¹⁵ S. GARCÍA & A. GONZA, *La libertad de expresión en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos*, Corte Interamericana de Derechos Humanos y Comisión de Derechos Humanos del Distrito Federal, México D.F., 2007, 1ª ed., p. 19. En <http://www.corteidh.or.cr/sitios/libros/todos/docs/libertad-expresion.pdf>, Última consulta: 16 de Marzo 2018.

Esto implica el derecho a saber la verdad acerca del abuso que han sufrido, incluyendo la posibilidad de identificar a los perpetradores, las causas que originaron tales violaciones y, de ser el caso, la suerte final o el paradero de las personas desaparecidas de manera forzada.”¹⁶

El Tribunal Constitucional textualmente dice: “El derecho a la verdad aunque no tiene un reconocimiento expreso en nuestro texto constitucional, es **un derecho plenamente protegido**, derivado en primer lugar de la obligación estatal de proteger los derechos fundamentales y de la tutela jurisdiccional”¹⁷, en concordancia al Artículo 3 de nuestra Constitución Política.

Si bien este derecho en nuestro país se encuentra relacionado, como ya lo mencionamos, con los casos de desaparición forzada, lo analizamos de manera breve pues encontramos íntima relación con nuestro tema, pues como señala el autor citado tenemos derecho a la verdad de los hechos más aun cuando se ve afectado el derecho a la vida.

Partiendo de esa premisa en nuestro caso en análisis, las personas o grupos al difundir información errónea como: que la mujer tiene derecho al aborto, que la mujer tiene disposición libre de su cuerpo en la etapa del embarazo, entre otras justificaciones, claramente no muestran la verdad de los hechos en este caso en concreto, por lo que podemos señalar que se atenta contra uno de los más importantes derechos, el Derecho a la Vida.

3. ABORTO

El aborto es un tema que ha generado polémica a lo largo del tiempo pues esta acción compromete la vida del concebido, en este apartado realizaremos un breve análisis histórico y jurídico sobre este tema.

¹⁶ COMISIÓN DE AMNISTÍA DEL MINISTERIO DE JUSTICIA DE BRASIL, *En busca de la verdad: Elementos para la creación de una comisión de la verdad eficaz*, Comisión de Amnistía del Ministerio de Justicia de Brasil, Brasilia, 2013, p. 7. En <https://www.ictj.org/sites/default/files/ICTJ-Book-Truth-Seeking-2013-Spanish.pdf> Última consulta: 22 de mayo del 2018.

¹⁷ STC Exp. N° 2488-2002-HC/TC, del 18 de marzo de 2004, F.J. 13. En <http://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2004/02488-2002-HC.html> Última consulta: 22 de mayo del 2018.

3.1. Concepto de Aborto

La palabra aborto proviene “del latín *abortus*. Ab. Partícula privativa y Ortus, nacer, esto es, no nacer”¹⁸; Francesco Carrara define al aborto como la muerte dolosa del feto en el útero, o su violenta expulsión del vientre materno, de la cual haya derivado la muerte del feto, para Figari el aborto es la interrupción del embarazo de una mujer debido a la muerte del feto causada por la madre o por un tercero, con o sin expulsión del seno materno; ambos conceptos coinciden en señalar al aborto como una acción violenta que atenta contra la vida dependiente del ser humano por nacer, cabe señalar que hablamos del aborto inducido, el mismo que es reconocido por el Código Penal Peruano como delito garantizando el Derecho a la Vida, reconocido por nuestra Constitución.

Entonces, podríamos definir al aborto como aquella acción violenta dirigida al concebido con la finalidad de causarle la muerte dentro o fuera del seno materno, acción que, puede ser realizada por la gestante o por un tercero.

3.2. Breve reseña histórica

El aborto ha existido desde tiempos muy antiguos tal es así que el Código de Hammurabi sancionaba al hombre que causara la muerte del feto de la mujer gestante con el pago de 10 siclos¹⁹ de plata cantidad exorbitante para la época, el Juramento Hipocrático también se pronuncia sobre el aborto aconsejando a los hombres a no administrar brebajes que pudieran dañar al concebido.

Aristóteles y Platón preocupados por el problema del equilibrio demográfico, consideraron el aborto como un medio moralmente neutral.²⁰

¹⁸ E. BACIGALUPO, *El homicidio y aborto en la legislación peruana*, Motivensa Editoria Jurídica, Lima, 2010, 1ª ed., p.299

¹⁹ Siclo de plata: Medida básica de peso hebrea (1Sa 17:5, 7; Eze 4:10; Am 8:5) que servía de unidad monetaria. Watch Tower Bible and Tract Society, *Watchtower Biblioteca en línea*, 2018. En <https://wol.jw.org/es/wol/d/r4/lp-s/1200003987>, Última consulta: 05 de mayo del 2018.

²⁰ J. HURTADO, *Manual de derecho penal parte especial 2 aborto*, Ediciones Juris, Lima, 1994, 2ª ed., p. 13.

En Roma se consideraba al feto como una visera materna – portiomulieris-²¹, por lo que las leyes penales no le brindaban ningún tipo de protección, fue en el tiempo del Emperador Septimius Severus que se llegó a castigar el aborto cuando no era consentido por el esposo protegiendo claramente sus intereses.

Con la llegada del Cristianismo la doctrina de la iglesia señaló al aborto como un delito de igual relevancia que el homicidio, se habló además que el feto desde su concepción tiene alma, por lo tanto el aborto era considerado como delito. No solo en la antigüedad se vio con malos ojos al aborto puesto que existieron civilizaciones que tomaron al aborto, como una forma de solución de los problemas de natalidad y pobreza.

Francia fue el país que reprimió con más fuerza, al aborto sancionando con pena de muerte, pues se consideraba que el aborto era equivalente a un homicidio, con el pasar del tiempo se fue atenuando esta pena castigándose con pena privativa de libertad.

Si bien muchas culturas y países vieron al aborto como un delito, Rusia fue el primer país en legalizar el aborto en el año 1920 reconociéndole a la mujer el derecho de interrumpir el embarazo ya sea por problemas de salud u otras razones.

Veamos como es tratado en la actualidad el delito de aborto en España, ya que este país tiene gran influencia en lo que concierne al derecho penal de nuestro país, la Ley Orgánica 2/2010²², tal como señala su Artículo 12 garantiza el acceso a la interrupción voluntaria del embarazo en condiciones determinadas por este mismo cuerpo legal, en tal sentido el aborto es una práctica legal siempre y cuando se realice teniendo en cuenta los requisitos comunes o específicos de cada región (el aborto deberá ser practicado por un médico especialista o bajo su dirección, en un centro sanitario público o privado acreditado, con el consentimiento expreso y por escrito de la mujer embarazada, etc.); de igual forma esta Ley permite a las menores de edad abortar con tan solo el consentimiento de ambos padres.

²¹ E. BACIGALUPO, *El homicidio y aborto...*, cit., p. 303.

²² Ley Orgánica 2/2010, del 3 de marzo, de Salud Sexual y Reproductiva y de la Interrupción Voluntaria del Embarazo. En <https://www.boe.es/buscar/pdf/2010/BOE-A-2010-3514-consolidado.pdf>, Última consulta: 05 de mayo del 2018.

A continuación, estudiaremos las teorías del inicio de la vida con mayor relevancia para nuestro sistema jurídico.

3.3. Teorías del inicio de la vida

Al estudiar el delito de aborto, vemos como necesario desarrollar las dos teorías del inicio de la vida más utilizadas por diferentes legislaciones, para luego señalar cual es la teoría adoptada por nuestro ordenamiento jurídico.

- a) **La Teoría de la Fecundación**, se basa, en principio, en que la concepción y por ende el inicio del proceso vital se origina en la fecundación. Sin embargo, la fecundación es un proceso que dura algunas horas, y se inicia con la penetración del espermatozoide en el ovulo, y concluye luego con la interacción bioquímica con la formación del cigoto que es la célula que resulta de la fusión de los pronúcleos masculino y femenino.²³
- b) **La Teoría de la Anidación**, considera en principio que el inicio del ser humano sólo es posible afirmarlo a partir de la anidación del óvulo fecundado (cigoto) en la parte interior del útero materno. La anidación no es un acto instantáneo, sino que también es un proceso que comienza aproximadamente al sétimo día de la fecundación, cuando el cigoto ya transformado en blastocisto empieza a adherirse al endometrio y con la hormona llamada gonadotrofinacoriónica humana (HCG) segregada por el blastocisto a través de la sangre, el cuerpo materno advierte que se está desarrollando un nuevo individuo, actuando entonces para impedir la ovulación. El proceso de anidación dura aproximadamente 7 días una vez iniciado y 14 desde la fecundación. Según esta teoría allí recién se da la concepción, cuyo producto – el concebido- sería el embrión que ha iniciado su gestación en el seno materno. Solo a partir de allí habría certeza del embarazo de la madre.²⁴

²³ SCT Exp. N° 02005-2009-PA/TC, del 16 de octubre de 2009, F.J. 14. En: <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2009/02005-2009-AA.pdf>. Última consulta 05 de mayo del 2018.

²⁴ Ibídem, F.J. 14.

La Corte Interamericana de Derechos Humanos se pronunció, en el año 2012, respecto al inicio de la concepción en la sentencia del Caso Artavia Murillo y Otros (Fecundación In Vitro) contra Costa Rica, en el párrafo 189 establece que la concepción se da: **desde el momento en que ocurre la implantación, razón por la cual considera que antes de este evento no procede aplicar el artículo 4.1 de la convención Americana para el caso de Costa Rica**, por lo que no considera que el producto de la fecundación merezca ningún tipo de protección por parte de la ley.

Era de esperarse que la decisión de la Corte iba ser altamente cuestionada, por su falta de fuentes científicas, por las contradicciones que se encuentran en la misma sentencia como por ejemplo: “En el punto 186 reconoce primero que la fecundación es parte esencial del desarrollo embrionario: “La Corte resalta que la prueba científica concuerda en diferenciar dos momentos complementarios y esenciales en el desarrollo embrionario: la fecundación y la implantación”, para contradecirse al paso siguiente, al concluir negando que la fecundación sea el inicio del embarazo. ¿Cómo puede un evento que es esencial y el primero paso en el embarazo, no ser el inicio del mismo?”²⁵.

En nuestro país, al igual que muchos, no existe acuerdo en torno al inicio de la vida humana por ello es que el Tribunal Constitucional tuvo que pronunciarse, por existir diferentes problemas jurídicos que comprometen la vida del concebido como fue para la repartición gratuita de la píldora del día siguiente, el TC señaló que: “la concepción de un nuevo ser humano se produce con la fusión de las células materna y paterna con la cual se da origen a una nueva célula que, de acuerdo al estado actual de la ciencia, constituye el inicio de la vida de un nuevo ser. Un ser único e irrepetible, con su configuración e individualidad genética completa y que podrá, de no interrumpirse su proceso vital, seguir su curso hacia su vida independiente. La anidación o implantación, en consecuencia, forma parte del desarrollo del proceso vital, mas no constituye su inicio”²⁶, queda claro entonces que para nuestro sistema jurídico el inicio de la vida humana comienza con la fecundación; siendo tarea del Estado promover la protección de los niños, estableciendo que todos los 25 de marzo celebraríamos el día del Niño por

²⁵ M. RAMOS KURI, “El Término concepción. Definición científica y errores de la corte IDH al intentar redefinirla”, *Artavia Murillo Vs. Costa Rica – Análisis crítico a la Sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en el fallo in vitro*, CISAV, Queretaro, 2016, p. 228.

²⁶ *Ibíd*em, F.J. 38.

Nacer mediante la Ley N°27654, pues el Código de los Niños y Adolescentes considera niño a todo ser humano desde su concepción hasta cumplir los doce años de edad.

3.4. Bien jurídico

Bien jurídicamente protegido “es el bien o interés que está protegido por el Derecho, “lo que” la norma, mediante la amenaza de la pena, tiende a tutelar, a cuidar, de posibles agresiones.”²⁷

El bien jurídico es un concepto de la dogmática penal y criterio fundamental para la clasificación de los delitos, es conocido además como aquella noción reductora de la coerción estatal, ya que no todas las acciones que van en contra de la ley constituyen delitos, pues lo que hace el derecho penal es reconocer aquellos elementos o intereses que necesitan de su protección para el pleno desarrollo de todos los integrantes de una sociedad determinada.

Es así que el Código Penal ubica al aborto dentro de los delitos contra la vida, el cuerpo y la salud teniendo como bien jurídico protegido la vida del concebido o vida dependiente, esto en concordancia con el Art.2 de la Constitución Política cuando nos dice que: “el concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorece”, lo que se pretende es la protección del derecho más elemental, ya que sin vida no podrían existir los demás derechos de la persona, este derecho también ha sido reconocido por la legislación internacional: Convención Americana sobre Derechos Humanos (Pacto de San José) en su Art. 4 inc. 1 señala, Derecho a la Vida “Toda persona tiene derecho a que se respete su vida. Este derecho estará protegido por la ley y en general, a partir del momento de la concepción. Nadie puede ser privado de la vida arbitrariamente”, Declaración de los Derechos del Niño de 1959 en su párrafo 3 del preámbulo dice “Considerando que el niño, por su falta de madurez física y mental, necesita protección y cuidado especial, incluso la debida protección legal, tanto antes como después del

²⁷ F. ALMANZA & O. PEÑA, *Teoría del delito: manual práctico en la teoría del caso*, Asociación Peruana de Ciencias Jurídicas y Conciliación, Lima, 2010, p. 81. En: <http://www.derecho.usmp.edu.pe/instituto/libro-teoria-del-delito-oscar-pena.pdf>. Última consulta: 16 de Marzo 2018.

nacimiento”; estos documentos legales reconocen que el derecho a la vida es inherente a la persona humana desde su concepción.

Le damos la categoría de niño al concebido, en consideración al Artículo I del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes, pues señala: “Se considera niño a todo ser humano desde su concepción hasta cumplir los doce años de edad”, además de reconocerle protección por parte del Estado en concordancia al Artículo 2 de la Constitución Política, siendo que el apartado señala que “El concebido es sujeto de derecho en todo cuando le favorece.

3.5.Sanciones ante la práctica abortiva en el Perú

Como ya hicimos mención el aborto es una práctica ilegal en nuestro país, sancionado con pena privativa de libertad, prestación de servicios comunitarios y hasta la inhabilitación del personal sanitario. Para la comisión de este tipo se requiere tres elementos: la existencia del embarazo de la mujer sin importar el tiempo de gestación, que el feto del vientre de dicha mujer este con vida y por último la muerte del feto en mención causado por la madre o un tercero; dependiendo de quién cause la muerte del niño por nacer y la modalidad de perpetración de este delito, el Código Penal señala diferentes sanciones:

- a) Cuando el aborto es realizado por la mujer o consiente que se lo practiquen, se le sanciona con pena privativa de libertad no mayor de dos años o prestación de servicio comunitario tal como lo señala el art. 114.
- b) Para aquel que causa el aborto de la mujer con su consentimiento, se le castiga con pena privativa de libertad no menor de un año ni mayor a cuatro, en caso sobreviniera la muerte de la mujer y el sujeto activo lo pudo prever la pena oscila entre dos y cinco años de prisión como lo señala el art. 115, si no existe consentimiento de parte de la madre, la pena de cárcel para aquel que le causara el aborto será entre tres y cinco años y de sobrevenir la muerte de la madre la pena será de cinco a diez años de conformidad con el art. 116 y si el que practicara el aborto es un profesional sanitario, será reprimido con pena privativa de libertad conforme a los art. 115 y 116 y con la inhabilitación conforme al art. 36 inc. 4 y 8.

- c) También será sancionado aquel que aplicando violencia a la mujer embarazada le causara un aborto sin haber tenido la intención, con pena privativa de libertad no mayor de dos años o con prestación de servicios comunitarios como lo señala el art. 119.
- d) El aborto sentimental es sancionado con pena privativa de libertad no menor de tres meses siempre que el embarazo sea producto de una violación sexual fuera del matrimonio u inseminación artificial no consentida y que los hechos hayan sido denunciados e investigados o cuando el concebido presente taras físicas y síquicas debiendo ser diagnosticado por un médico.

El Código Penal dentro de los tipos de aborto, refiere un caso en particular, el mismo que si bien constituye un delito no conlleva ningún tipo de sanción, pero solo esto se en casos determinados, hablamos pues del Aborto Terapéutico, se encuentra reglamentado por la R.M. N°486-2014 y la Guía Técnica Nacional Para La Estandarización Del Procedimiento De La Atención Integral De La Gestante En La Interrupción Del Embarazo Menor De 22 Semanas Con Consentimiento Informado En El Marco De Lo Dispuesto En El Artículo 119 Del Código Penal .

Este tipo de aborto se puede dar en dos casos: cuando el embarazo amenaza la vida de la mujer gestante o cuando el embarazo presenta una complicación capaz de provocar un mal grave y permanente en la salud de la mujer gestante; la norma establece claramente cuáles son los casos que pueden pasar a ser evaluados para realizar este tipo de aborto, alguno de estos son: embarazo ectópico tubárico, ovárico, cervical; mola hidatiforme parcial con hemorragia de riesgo materno; hiperemesis gravídica refractaria al tratamiento con deterioro grave hepático y/o renal; neoplasia maligna que requiera tratamiento quirúrgico, radioterapia y/o quimioterapia y otros que se encuentran en el Artículo VI de la Guía Técnica.

La gestante pasa por procedimientos administrativos, empezando con una solicitud formal y si al final la junta médica recomienda realizar el proceso de interrupción del embarazo se le comunica a la gestante, la misma que llenará un formulario y firmará la autorización, hay que tener en cuenta que el periodo de embarazo no puede ser mayor a las 22 semanas.

En el año 2014 hubo el intento de despenalizar el aborto, en los casos de violación sexual, inseminación artificial o transferencia de óvulos no consentida, pero este proyecto fue rechazado y archivado por la Comisión de Constitución del Congreso de la República en el año 2015, alegando que el trasfondo de este pedido nos llevaba a la posibilidad de que el aborto sea convertida en una práctica libre y desmedida.

3.6 Legislación Comparada

3.6.1. Argentina

Para la legislación Argentina la vida del ser humano comienza desde la concepción, así fue establecido por el Código Civil y Comercial en su Artículo 19, por tanto el aborto es un delito, como lo señalan los artículos 85, 86, 87 y 88 de su Código Penal, las sanciones para este delito son la reclusión o prisión entre los seis meses a quince años dependiendo de las circunstancias y agravantes de la acción penal, adicionalmente de esta sanción los médicos, cirujanos, parteras o farmacéuticos que en uso de sus conocimientos practicaran un aborto o cooperen serán inhabilitados por tiempo doble de la condena.

Al igual que el Perú, Argentina en el año 1998 declaró el 25 de marzo el Día del Niño por nacer, estableciéndose así la vida como prioridad del Estado Argentino.

Existen dos casos en que el aborto no es punible para esta legislación, señalados en el Artículo 86 del Código Penal, al igual que el Perú en el caso de que el aborto se realizó con la finalidad de evitar un peligro a la vida o salud de la gestante, siendo este peligro inevitable y el segundo caso se da cuando el embarazo se produjo por violación sexual pero solo en mujeres dementes o idiotas.

Este año, fue presentado ante la Cámara de Diputados, un proyecto de ley que permitía el aborto hasta antes de las 14 semanas de gestación, siendo sus principales argumentos: “el aborto legal, seguro y gratuito”²⁸, la aprobación fue con “129 votos a

²⁸ CLARÍN SOCIEDAD, (14 de junio de 2018), Debate histórico Aborto: los argumentos de los que apoyaron la legalización, Clarín, En: https://www.clarin.com/sociedad/aborto-argumentos-apoyaron-legalizacion_0_HJ7ngz1-7.html. Última consulta: 19 de octubre 2018.

favor, 125 en contra y una abstención, tras una maratónica sesión de 23 horas en la Cámara de Diputados”²⁹.

En agosto de este mismo año el Senado Argentino, dio una respuesta negativa al proyecto de legalización del aborto, “con 38 votos por el no y sólo 31 por el sí”³⁰, esto dejó y sin sabor para aquellos grupos activistas a favor del aborto, lo cuales prometieron volver a intentarlo el próximo año, algunos también señalan que este tema será clave para ganar adeptos en la próximas elecciones presidenciales del 2019.

3.6.2. Chile

El aborto para la legislación Chilena fue un delito desde la promulgación del Código Penal en el año 1874, sin embargo esta percepción fue cambiando conforme el paso del tiempo, en la actualidad el aborto es sancionado con pena de presidio en su grado menor hasta presidio en su grado mayor (entendamos presidio como un sinónimo de prisión, que oscilan en días a años de prisión según sea el caso) y para los que abusando de su oficio, entiéndase a los profesionales de la salud u otros relacionados, la pena será mayor en un grado mayor.

Al igual que la legislación Argentina y Peruana, también existen casos en los que el aborto no es sancionado, estos casos se encuentran en el Código Sanitario en el Artículo 119³¹, estableciendo que la mujer podrá abortar cuando, su vida se encuentre en riesgo y la única solución a este peligro sea el aborto, cuando el embrión padezca de patologías congénitas que sean letales y a diferencia de la legislación Peruana cuando

²⁹ CNN ESPAÑOL, (3 de julio de 2018), Senado de Argentina comienza el debate sobre la despenalización del aborto, CNN Español, En: <https://cnnespanol.cnn.com/2018/07/03/senado-comienza-el-debate-sobre-despenalizacion-del-aborto-en-argentina/>. Última consulta: 19 de octubre 2018.

³⁰ M. CENTERA, (8 de agosto de 2018), El Senado de Argentina dice no al aborto y deja al país con una ley de 1921, El País, En: https://elpais.com/internacional/2018/08/08/argentina/1533714679_728325.html. Última consulta: 19 de octubre 2018.

³¹ Código Sanitario Decreto con Fuerza de Ley N°725 – Chile, Artículo 119: Mediando la voluntad de la mujer, se autoriza la interrupción de su embarazo por un médico cirujano, en los términos regulados en los artículos siguientes, cuando: 1) La mujer se encuentre en riesgo vital, de modo que la interrupción del embarazo evite un peligro para su vida. 2) El embrión o feto padezca una patología congénita adquirida o genética, incompatible con la vida extrauterina independiente, en todo caso de carácter letal. 3) Sea resultado de una violación, siempre que no hayan transcurrido más de doce semanas de gestación. Tratándose de una niña menor de 14 años, la interrupción del embarazo podrá realizarse siempre que no hayan transcurrido más de catorce semanas de gestación. En: <https://www.leychile.cl/Navegar?idNorma=5595>, Última consulta: 19 de octubre 2018.

el embarazo sea resultado de una violación y no supere las doce semanas de gestación en caso de niñas menores de 14 años hasta las catorce semanas de gestación; esta última excepción entro en vigencia “con la firma de la Presidenta Michelle Bachelet, que promulga la ley que despenaliza el aborto en tres causales: riesgo de vida de la madre, inviabilidad fetal y violación. Con este paso, Chile finalmente sale de la exclusiva lista de los seis países o estados en el mundo donde el aborto es penalizado en todos los escenarios”³²

Para la realización de los abortos antes mencionados, la mujer necesita del cumplimiento de requisitos dependiendo sea el caso, entre ellos tenemos: la mujer debe de manifestar en forma expresa y antes de la realización del aborto su voluntad de interrumpir el aborto, en caso de las mujeres con algún tipo de discapacidad sensorial, visual, auditiva, mental o intelectual se les aplicara lo indicado por la Ley N° 20.422, ley que permite la igualdad de oportunidades e inclusión de personas con discapacidad.

Con respecto a las niñas menores de 14 años, se les considerará su voluntad de interrumpir su embarazo y adicionalmente deberá de contar con la autorización de uno de sus padres o representante legal y de no encontrarse habido ningún representante legal, las niñas con ayuda de un miembro de la salud podrán solicitar la intervención del Juez; todo esto se encuentra más detallado en el Artículo 119 del Código de la Salud.

4. DELITO DE APOLOGÍA

4.1. ¿Qué entendemos por delito de Apología?

Para poder entender el planteamiento de nuestra investigación será preciso revisar de manera somera lo que implica el delito de apología.

“Por apología debemos entender aquel acto, en virtud del cual una persona alaba y/o enarbola un determinado hecho, mediante la palabra hablada, la escritura o un discurso apologético, que debe ser recepcionado por una cantidad indeterminada de

³² F. CASANOVA, (14 de setiembre de 2017), Despenalización del aborto: así funciona las tres causales contempladas en la ley, T13, En: <http://www.t13.cl/noticia/politica/nacional/despenalizacion-del-aborto-asi-funcionan-las-tres-causales-contempladas-en-la-ley>. Última consulta: 19 de octubre 2018.

individuos”³³, la apología se torna en ilícito cuando la alabanza está dirigida a un delito o a una persona que haya sido condenada como el autor o partícipe, tal como lo encontramos en el art. 316 del Código Penal, el mismo que fue modificado mediante la Ley N°30610:

Art. 316.- El que públicamente exalta, justifica o enaltece un delito o a la persona condenada por sentencia firme como autor o partícipe, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de un año ni mayor de cuatro años.

Se realizó la modificación del artículo, con la finalidad de delimitar la acción típica de este delito respetando así el derecho a la libertad de expresión.

Para la comisión de este delito se requiere el cumplimiento de dos aspectos importantes: “primero, que el discurso apologético requiere ser transmitido, difundido a una pluralidad de personas, con capacidad auto-conductiva para poder cometer los delitos que se elogian y segundo, que la punición de la apología, no requiere constar que el mensaje comunicativo haya traído como consecuencia la comisión de un delito concreto, por parte de quien canalizó e interiorizó la comunicación”³⁴, pues lo único que se pretende con la punición de este delito es la protección de los bienes jurídicos posiblemente afectados como lo establece el Principio de Lesividad ubicado en el art. IV del Título Preliminar del C.P..

4.2. Bien Jurídico

El delito de Apología se encuentra ubicado en el Capítulo I: Delitos Contra la Paz Pública del Título XIV: Delitos Contra la Tranquilidad Pública de nuestro Código Penal, ya que tiene como bien jurídico la tranquilidad pública.

La Real Academia Española define la tranquilidad como aquella cualidad de tranquilo, al referirnos sobre la tranquilidad pública debemos entenderla entonces como aquel estado de sosiego o de calma que tiene una sociedad; es pues el Estado quien debe de velar por la tranquilidad de su pueblo para que de este modo sus habitantes puedan

³³A. PEÑA, *Derecho penal- parte especial: Tomo IV*, IDEMSA, Lima, 2010, p. 407.

³⁴ *Ibíd*em, p. 411.

desarrollarse plenamente, siendo un derecho reconocido por nuestra Constitución en el Art. 2 inc. 22).

A partir de lo desarrollado en este ítem, más adelante desarrollaremos el delito de apología del aborto, por ser uno de los objetivos de nuestra investigación; ahora veamos el contenido de la página web que tomamos como muestra de nuestro estudio.

5. Análisis del contenido de la página web Decidoyo.

El desarrollo de la tecnología y de la forma de comunicación, permite al hombre poder manifestarse de manera abierta por medio de la web, teniendo como objetivo la difusión masiva de sus pensamientos, ideas entre otros, razón por la cual pudimos percibir información que atenta diferentes derechos, como es la vida en nuestro tema en análisis, y más aún enarbolan delitos como el aborto.

En merito a esto es que surge nuestro tema de investigación, ahora pasemos a ver un claro ejemplo de lo mencionado, mediante el análisis del contenido de la página web Decidoyo, el mismo que nos permitirá hacer un contraste con los derechos humanos ya expuestos y sus fundamentos para la práctica abortiva.

Decidoyo se presenta como una plataforma sin fines de lucro, integrada por profesionales de la salud, que busca el bienestar físico y síquico de las mujeres que enfrentan un embarazo no deseado, su visión es apoyar a este grupo de mujeres en su derecho a elegir la mejor alternativa frente a esta situación y su objetivo impartir información sobre salud sexual y reproductiva de manera confidencial, amigable, segura y actualizada; la podemos ubicar en el web en la siguiente dirección <https://decidoyo.org/> y en el Facebook como Decidoyo, en ambas plataformas pueden realizarse consultas enviando mensajes por sus respectivos chat y de requerir un trato personal en Av. Giuseppe Garibaldi 125, Jesús María Lima y de vivir en provincias en los locales de INPPARES.

5.1. El aborto para Decidoyo

Para la web Decidoyo la mujer en estado de gestación no deseado tiene tres alternativas: ser madre, dar en adopción y abortar; como nuestro trabajo va entorno al aborto desarrollaremos cual es la visión que tiene la web con respecto a este tema.

Tienen un Blog, donde manifiestan su apoyo a la práctica abortiva, además de fomentarla por razones como: **“el derecho de las mujeres de decidir si quieren o no ser madres, el derecho de decidir sobre sus cuerpos y sus vidas, muchas mujeres en el mundo y en el Perú se practican abortos, aborto legal para no morir, hay formas seguras de hacer un aborto, nadie puede obligarlas a continuar con un embarazo que no desean, los derechos sexuales y reproductivos respaldan la decisión de abortar, no poder trabajar ni estudiar, están solas y no quieren ser madres soltera, ya tienen las o los hijos que querían o pueden mantener, ellas o el feto presentan un problema de salud y el embarazo fue resultado de una violación sexual o un abuso”**.

Narran historias de mujeres que estuvieron embarazadas y que mediante el aborto se liberaron de posibles complicaciones y atrasos que les conllevarían si hubieran seguido con su gestación, afirman que estas mujeres no tuvieron ningún tipo de secuelas psicológicas o físicas, sino que por el contrario a nuestros días ellas pueden trabajar en la lucha por la promoción del derecho de decir de la mujer; de igual manera mediante un video muestran que la iglesia católica al defender la vida del concebido estarían dejando de lado los intereses de las mujeres que se practicarían un aborto, como es el caso de una niña de doce años embarazada por violación sexual al no abortar y de seguir con el embarazo hasta el nacimiento del niño, la menor estaría quemando etapas y asumiendo responsabilidades no propias de su edad a las que tendría que responder por su condición de gestante.

Al analizar la Web, de manera detallada vemos como de manera muy desinhibida alientan y aprueban el aborto, citándonos casos extremos como la de la niña de doce años, la falta de recursos económicos de una mujer o simplemente el no querer ser madre a costa de la destrucción de una vida inocente que no puede defenderse.

Son dos tipos de abortos que sugiere Decidoyo, por su alta efectividad y seguridad de la mujer, estos son:

a) **Aborto quirúrgico**, según Decidoyo es un método que utiliza técnicas quirúrgicas para interrumpir el embarazo, “siendo altamente efectivo si se realiza en condiciones de higiene y por un profesional de la salud, con poca frecuencia se presentan complicaciones como: daño al útero o al cuello uterino, perforación uterina, sangrado excesivo, infección de las trompas de Falopio y reacción alérgica a los medicamentos o a la anestesia; reconocen que en el Perú solo está permitido el aborto terapéutico (siempre y cuando esté en peligro la vida o salud de la gestante), sin embargo resaltan que son muchas las mujeres que se practican abortos en el país.”³⁵

Refieren además que este método tiene ventaja en cuanto puede realizarse después de las doce semanas de embarazo, pero en países donde el aborto es ilegal como el nuestro las mujeres prefieren utilizar pastillas abortivas.

b) **Pastillas abortivas o aborto médico**, según la Organización Mundial de la Salud este método se realiza con la ingesta de Misoprostol y Mifepristona, pero en Perú solo podemos encontrar Misoprostol, el mismo que es utilizado para el tratamiento de enfermedades gástricas. Decido Yo apoyados en las sugerencias dadas por la OMS indican que de optar por esta praxis el aborto “deberá de realizarse hasta antes de las 12 semanas de gestación, mencionan que este método es muy económico y sencillo porque se puede realizar en un lugar privado o domicilio, además que la sensación que sentirá la gestante es la de un aborto natural.”³⁶

5.2. Misoprostol la mejor opción

La OMS señalo que ante la falta de Mifepristona se podría ingerir de manera sublingual o vaginal el Misoprostol para el aborto médico siempre y cuando el embarazo no sobrepase las 12 semanas y el aborto este permitido en el país.

La página web en análisis, promueve el uso de Misoprostol para la práctica autoabortiva en nuestro país, señalándola como la mejor opción para aquellas mujeres que aún no se

³⁵DECIDOYO, Aborto quirúrgico, En <https://decidoyo.org/aborto/aborto-quirurgico/>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

³⁶ DECIDOYO, Pastillas abortivas, En: <https://decidoyo.org/aborto/aborto-con-medicamentos/>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

encuentran “preparadas para ser madres”; muestran un video donde explican los pasos a seguir para la realización del aborto médico, textualmente dice así:

Querida Stacy:

*Si una mujer ha decidido terminar con su embarazo, no puede disponer de un aborto a través de un servicio sanitario y esta de menos de 9 semanas, puede realizarlo ella misma de manera segura siguiendo los protocolos que se encuentran en la página web de la Organización Mundial de la Salud usando la pastilla Misoprostol. Necesitará de 12 pastillas (2400 microgramos), tome cuatro pastillas (800 microgramos) disuélvalas debajo de la lengua durante 30 min escupa los restos espere 3 horas, tome cuatro pastillas de (800microgramos) disuélvalas debajo de la lengua durante 30 min escupa los restos espere 3 horas, tome cuatro pastillas de (800 microgramos) disuélvalas debajo de la lengua durante 30 min escupa los restos. Las contracciones y el sangrado comenzarán, quizás experimente escalofríos, fiebre, diarrea, nauseas, vómitos y dolor pero si tiene fiebre mayor de 39° durante más de 24 horas, busque ayuda médica, si tiene un sangrado excesivo de más de 2 compresas por hora durante 2 horas o no sangra en absoluto busque ayuda médica, si tiene dolor extremo, busque ayuda médica. Debería confirmar el aborto con un test de embarazo 3 semanas después, **cuando tome Misoprostol para abortar quizás este infringiendo la ley, puede decir que tuvo un aborto espontaneo, el médico no vera la diferencia;** debería tener un amigo de confianza cerca y nosotros estaremos aquí si nos necesitas.*

Indican que al término del autoaborto la mujer podría acudir a un centro de salud confiable para verificar si el procedimiento fue realizado con éxito, es decir que ya no se encuentre embarazada, pero si una mujer en nuestra realidad peruana acude al médico con esta finalidad podría ser acusada ante las autoridades, por esta razón la web señala en varios apartados de la página que podrá recurrir a la consejería de INPPARES donde no será juzgada por su decisión.

5.3. Instituciones y agrupaciones detrás de Decidoyo

Si bien Decidoyo, es una página web que aparentemente no tiene un responsable directo sobre los contenidos de la misma, recibe el apoyo de las siguientes instituciones:

- a) **INPPARES**, “Instituto Peruano de Paternidad Responsable, es una organización no gubernamental con 39 años de labor en el campo de la salud sexual y salud reproductiva. Cuenta con programas informativo-educativos y médicos-clínicos dirigidos a mujeres y hombres, incluyendo poblaciones de riesgo: niños, adolescentes, jóvenes y adultos mayores.”³⁷
“Miembro de la Federación Internacional de Planificación de la Familia-IPPF contribuyen con el bienestar sexual o reproductivo de las personas y al ejercicio de sus derechos a través de servicios especializados de salud, programas educativos integrales, proyectos ciudadanos de desarrollo y alianzas de empresariado social.”³⁸ Desde su fundación en 1976 ha trabajado por la promoción de la planificación familiar, por el libre ejercicio de los derechos sexuales y reproductivos y por una educación y salud sexual para todos sin importar edad, sexo u condición social.
- b) **CLACAI**, Consorcio Latinoamericano Contra el Aborto Inseguro - CLACAI, “es una articulación integrada por activistas, investigadores/as, proveedores/as de servicios de salud y profesionales que contribuye a la disminución del aborto inseguro en Latinoamérica. Promueve el acceso a la información y a tecnologías modernas y seguras en el marco del pleno respeto a los derechos sexuales y reproductivos, desde una perspectiva de género y equidad”.³⁹
- c) **Católicas por el Derecho a Decidir Perú**, CDD Perú, miembro de la red Católicas por el Derecho a Decidir de América Latina; “desde su fundación, el 4 de agosto de 2009, se ha destacado por asumir una postura crítica con respecto al papel que juega la jerarquía de la Iglesia en lo referente a los

³⁷INSTITUTO PERUANO DE PATERNIDAD RESPONSABLE, Quiénes somos, 17 de Agosto 2016, En <http://www.inppares.org/node/1>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

³⁸ *Ibíd.*

³⁹CONSORCIO LATINOAMERICANO CONTRA EL ABORTO INSEGURO, Acerca de CLACAI, En <http://clacai.org/nosotros/>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

derechos sexuales y reproductivos de las mujeres y de la población en general. (...) busca cambiar la situación de subordinación y control sobre las mujeres y sus cuerpos, especialmente en el terreno de la sexualidad. Cuestiona aquellos dogmas históricamente enraizados en la sociedad y la cultura que impiden el ejercicio de la libertad de conciencia y el derecho a decidir de las mujeres en el Perú. Aboga por la separación de la Iglesia y el Estado y, por lo tanto, por un Estado laico en el Perú.”⁴⁰

d) International Planned Parenthood Federation Región del Hemisferio Occidental, “La IPPF/RHO trabaja con 50 organizaciones asociadas, en 40 países de las Américas y el Caribe (...) son organizaciones autónomas, de propiedad local, que comparten una misión común: asegurar los derechos sexuales y reproductivos para todas las personas, incluyendo el acceso universal a servicios de calidad en materia de salud sexual y reproductiva y a la educación sexual integral.”⁴¹ Defienden “el derecho de toda la gente joven a disfrutar de una vida sexual libre de enfermedades, embarazos no deseados, violencia y discriminación. Apoyamos el derecho de las mujeres a decidir la interrupción de su embarazo de manera legal y segura. Luchamos para eliminar las infecciones de transmisión sexual (ITS) y reducir la propagación y el impacto del VIH/SIDA.”⁴²

A simple vista esta red de organizaciones solo buscan el respeto y el ejercicio de los derechos sexuales y reproductivos de todos los integrantes de la sociedad sin restricción alguna, en caminados a este fin participaron en diferentes actividades para el cumplimiento de su objetivo tales como:

- En el año 2009 INPPARES fue beneficiario del Ministerio de Salud recibiendo una donación de seis mil pastillas del día siguiente, tras el fallo del TC; Oscar Ugarte ministro de la época argumento “no hay nada dentro de lo determinado por el Tribunal Constitucional que impida donar a una

⁴⁰CATÓLICAS POR EL DERECHO A DECIDIR PERÚ, ¿QUIÉNES SOMOS?, En <http://www.cddperu.org/acerca-de-cdd/quienes-somos>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

⁴¹INTERNATIONAL PLANNED PARENTHOOD FEDERATION REGION DEL HEMISFERIO OCCIDENTAL, Quiénes Somos, En <https://www.ippfwhr.org/es/qui%C3%A9nes-somos>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

⁴² Ibídem.

institución privada (las píldoras), que no tiene prohibido a su vez distribuirla”. Organizaron el conversatorio “Avances y retos en el País: derecho de decidir de las mujeres en el tapete”, expresaron la problemática de la vulneración de los derechos de las mujeres, violencia, el aborto en condiciones de riesgo y mortalidad materna y el embarazo juvenil, todo esto debido al escaso acceso a la salud sexual y reproductiva, se llevó a cabo el 26 de septiembre del año 2017 en el Ministerio de Cultura.

- CLACAI ha publicado diferentes documentos, por mencionar algunos: Entre la indolencia y el sesgo: el derecho de las mujeres a beneficiarse de los avances científicos en materia reproductiva, Mifepristona y Misoprostol en seis países de América Latina: procesos de registro y disponibilidad, Guía de incidencia para la promoción y defensa del derecho al aborto legal seguro en Latinoamérica y el Caribe, Causal Salud, Interrupción del Embarazo y Ética y Derechos Humanos; todos ellos en defensa de la legalización del aborto y uso de los avances tecnológicos para el desarrollo de un aborto seguro sustentados en la no discriminación de la mujer en el ejercicio del derecho a la vida, la salud y dignidad, pues de otra forma se estaría anteponiendo la vida del concebido él mismo como dicen ellos no tendría la misma jerarquía que una persona, el derecho a la privacidad también es afectado, pues la salud comprende esta esfera poder escoger de si abortar o no siendo una decisión exclusiva de la mujer, el derecho a no ser sometidos a torturas y/o tratos inhumanos, se lesionan al no aprobar un aborto porque no solo comprende el bienestar físico sino también el bienestar mental.
- En el año 2015 tres de las organizaciones mencionadas estuvieron envueltas en un escándalo en torno a las actividades que realiza la multinacional de aborto Planned Parenthood, según la Agencia Católica de Informaciones – Prensa (ACI-Prensa) Planned Parenthood Federation of América y su matriz, la Internacional Planned Parenthood Federation (IPPF), donó cerca de Tres millones de dólares a INPPARES (miembro y sucursal oficial de IPPF), Católicas por el Derecho a Decidir y el Centro de Promoción y Defensa de los Derechos Sexuales y Reproductivos (PROMSEX), con el objetivo de promover la legalización del aborto en nuestro país; si bien la donación

internacional no comprende ningún tipo de ilegalidad la alerta se dio en torno a que la cadena televisiva CNN dio a conocer un video donde la directora de Planned Parenthood señaló a su institución como comercializadora de órganos humanos extraídos de los fetos abortados, causando así un revuelo no solo en la ciudadanía sino en nuestro gobierno tal es así que la Agencia Peruana de Cooperación Internacional (APCI) solicito detalles de los proyectos de las organizaciones involucradas.

La mayoría de sus actividades afirman que la práctica abortiva es un derecho de la mujer que se desprende de los derechos sexuales y reproductivos, por lo que mantienen una lucha constante para la despenalización de esta práctica en el país y en el mundo.

6. DERECHOS VULNERADOS POR LA SUPUESTA INFORMACION DEL ABORTO, EN EL PERÚ

Una vez analizado todos los derechos que desde nuestra perspectiva tienen relación con nuestro problema de investigación, fundamentaremos en este último apartado por qué señalamos que toda aquella información que justifica y promueve el aborto es delito de Apología del Aborto y cuál es el verdadero motivo de esta difusión.

6.1. ¿Fundamentos para la realización del Aborto en el Perú?

Como vimos en el desarrollo de nuestra página web de referencia Decidoyo, las justificaciones que presentan las agrupaciones civiles y particulares, para la realización y legalización del aborto en su mayoría su defensa se basa en:

1. El derecho a decidir de ser madre o no, por tanto pueden decidir sobre su propio cuerpo, todo esto justificado por los Derechos Sexuales y Reproductivos.
2. El aborto debe ser legal, para evitar más muertes.

Además, señalan que todo este conglomerado de información puede ser difundida en base al ejercicio de sus Derechos Humanos y Constitucionales, tales como:

1. El derecho a la Libertad de Expresión y
2. El derecho a la Información.

A partir de lo ya expuesto analicemos estos argumentos.

6.2. UNA PERSPECTIVA DESDE LOS DERECHOS HUMANOS

6.2.1. Respeto a los Derechos Sexuales y Reproductivos

Se pretende hacer creer a la población que el delito de Aborto no es un delito, sino que es un derecho de la mujer, en base a los Derechos Sexuales y Reproductivos, ya que en la Cuarta Conferencia Mundial de la Mujer de Beijing, se habló de estos derechos y se afirmó que estos comprendían la Salud Reproductiva la cual contiene: **La capacidad de disfrutar de una vida sexual satisfactoria y sin riesgos y de procrear, y la libertad para decidir hacerlo o no hacerlo, cuándo y con qué frecuencia.** Razón por la cual difunden que las mujeres tienen el derecho al aborto, por cuanto ellas pueden decir ser madres o no.

Los grupos en favor del aborto, omiten en explicar que en la Convención Mundial de la Mujer al hablar de libertad reproductiva entraña que tanto el hombre como la mujer tengan previo y obligatorio conocimiento de los métodos contraceptivos permitidos y partir de la internalización de esta información las personas tenga una vida sexual plena teniendo en cuenta las posibles consecuencias de su actuar, es decir si una mujer no quiere ser madre deberá hacer uso de preservativos u otro método que le impida llegar a este resultado; por consiguiente podríamos decir que este derecho no confiere a la madre la facultad de decir sobre la vida del concebido, sino que por el contrario y en términos simples es la decisión responsable de la mujer y del varón de procrear o no.

Nadie puede decidir sobre nuestro cuerpo, creemos que esta frase encierra la protección al derecho a la integridad personal, como señala Plácido Vilcachagua aquella protección del individuo frente a acciones contrarias a su dignidad, empero es mal empleada puesto que como lo señalo el Tribunal Constitucional el concebido es un ser totalmente diferente a la madre, lo que se puede comprar científicamente ya que posee una identidad genéticamente distinta a la de la gestante.

En el caso de la mujer embarazada por violencia sexual la gestante no decidió estar en esta situación, sin embargo tampoco se podría otorgar una dispensa que le permita abortar por que al igual que otros niños el concebido, sin importar la forma de su concepción, tiene derecho a vivir no debiendo ser discriminado por esta condición y ninguna otra establecido por el Código de los Niños y Adolescentes en el Artículo III

del Título Preliminar; no siendo la única que ley que le brinda protección al concebido, nuestra Carta Magna señala en su artículo 2: que el concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorezca, con lo que el Estado hace una declaración antiabortista, en contra de la deliberada interrupción de embarazo, el mismo que se materializa al reconocer derechos a favor del concebido, por esta razón es que el Código Penal sanciona el aborto, salvo el aborto terapéutico; recordemos además que la Convención sobre los Derechos del Niño hace mención a lo señalado por la Declaración de los Derechos del Niño, en palabras textuales: “El niño por su falta de madurez física y mental, necesita protección y cuidado especiales, incluso la debida protección legal, tanto antes como después del nacimiento”.

Los Derechos Sexuales y Reproductivos por lo tanto son una garantía para el disfrute pleno de “una vida sexual libre de violencia y gratificante así como a tener control de su sexualidad, incluida su salud sexual y reproductiva”⁴³, debiendo ser protegidos por el Estado promoviendo la información oportuna de anticoncepción, planificación familiar, transmisión de enfermedades sexuales, control prenatal y otros, en establecimientos de fácil accesibilidad para la población en general todo esto dirigido por personal de la salud.

6.2.2. Respecto a la Libertad de Expresión y de Información

Las organizaciones y movimientos ideológicos advierten que la libertad de expresión no puede ser restringida ni censurada, tal como lo señalan la Constitución Política y la Convención Interamericana de Derechos Humanos, pero es la misma Convención que da a conocer que este derecho no es absoluto como se cree, ya que la libertad de expresión tiene que ir de la mano con el respeto a los derechos y la reputación de los demás manteniendo el orden público y el bien común, como se lee en su art. 32 inc.2: los derechos de cada persona están limitados por los derechos de los demás, por la

⁴³RESOLUCIÓN DEFENSORIAL N° 38-2000/DP, El Peruano de 15 de mayo de 2000, primer considerando, citado por, INSTITUTO INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS, *Protección constitucional de los derechos sexuales y reproductivos*, Instituto Interamericano de Derechos Humano, San José, 2008, p. 29.

seguridad de todos y por las justas exigencias del bien común, en una sociedad democrática.

Claramente podemos entender que la apología como delito bajo los términos establecidos por nuestra legislación no irrespeta el derecho a la libertad de expresión, ni crea un estado autoritario que limita la ideología de sus habitantes, sino por el contrario busca el desarrollo pleno de la sociedad y la paz en la comunidad.

Comprendimos que el Derecho a la Información dota a la persona la facultad de investigar, difundir y recibir información; pero esta información debe ser veras en su totalidad. En el desarrollo de los argumentos para la justificación del aborto, percibimos que toda la fundamentación no tiene un contenido real, veras, existente sobre la iniciación de la Vida Humana, de los Derechos Sexuales y Reproductivos, creando en la población un errado conocimiento de que verdaderamente implica el Aborto, todo ello para ocultar que es un delito.

6.3. APOLOGÍA DEL DELITO DE ABORTO EN EL PERÚ

El Código Penal Peruano califica al delito de apología como aquella exaltación, justificación o enaltecimiento público de un delito o persona condenada por sentencia firme como autor o partícipe, razón por la cual debemos entender que al decir delito comprende la totalidad de delitos previstos por nuestro Código Penal; por lo tanto al promover y justificar el aborto de manera pública se estaría cometiendo el delito de Apología del Aborto.

Decidoyo es un claro ejemplo de la comisión del Delito de Apología del Aborto, en razón de que sus sitios web contienen gran parte de los argumentos jurídicos y sociales que son utilizados por personas y grupos civiles para la defensa y promoción del Aborto; recomendando además el uso del Misoprostol para un aborto efectivo.

En el año 2014, el exprocurador de la República Julio Arbizú fue denunciando ante el Ministerio Público por el delito de Apología al Aborto, por la ex Asesora de Gabinete de la Fiscalía de la Nación Silvia Carolina Romo Astete, tras presentar su libro “Hablemos de Aborto y Misoprostol: Información segura y experiencias sobre sus uso”;

ante esta denuncia, que solo quedo en citación para Arbizú y otras personas que participaron en la presentación de dicho libro, se evidencio que gran parte de la ciudadanía no tenía conocimiento de que existiera este delito tildándolo de inexistente y que el libro solo es una forma de expresar las ideas del autor él cual no debería tener restricciones, lo cual es erróneo pues la libertad de expresión tiene límites como ya lo habíamos señalado.

6.4. El aborto un negocio

El Dr. Bernanrd Nathanson o también conocido como “el rey del aborto” fue uno de los mayores impulsores de la legalización del aborto en Estados Unidos por lo que fundó la “Liga de Acción Nacional por el Derecho al Aborto”, ciertamente esta fundación luchaba por el derecho a decidir de la mujer, pero el verdadero objetivo de la aprobación del aborto era obtener las ganancias económicas que traía la realización de esta práctica en su país, pues el Dr. Bernanrd transfirió muchas veces a sus pacientes embarazadas con médicos abortistas de otros países.

Trabajó en el Centro de Salud Reproductiva y Sexual de Nueva York donde se responsabiliza de haber participado setenta y cinco mil abortos, luego paso a ser parte del Hospital de St. Luke’s como jefe de Obstetricia, lugar donde vio la otra cara de la moneda puesto que allí estudiaban al no nacido mediante la tecnología del ultrasonido, obteniendo como resultados que el feto era un ser humano desde su concepción.

A raíz de todo lo vivido el Dr. Bernanrd decidió contar todo lo que implicó, implica e implicará el aborto en la humanidad mediante su libro *The hand of God*, libro donde relata que para la obtención del fallo a favor del aborto por parte de la Corte Suprema de los Estados Unidos tuvieron que aplicar tres tácticas, las que a nuestro simple entendimiento son aplicadas en la actualidad en diferentes países como el nuestro:

- Manipularon los medios de comunicación mediante un concepto erróneo del liberalismo, publicaron encuestas sobre el apoyo a la legalización, el número de abortos ilegales anualmente y la cantidad a la que ascendía la muerte de mujeres a causa del aborto ilegal, todas estas encuestas con datos falsos.

- La defensa que mostro la Iglesia Católica ante la legalización, fue calificada como retrograda e hicieron creer que estas ideas eran dadas por las autoridades de esta religión y no por lo que manifestaba el pueblo católico.
- La última táctica fue negar que el comienzo de la vida se daba desde la concepción.

En el libro refiere además que no solo la ganancia económica provenía del aborto en sí, sino que las utilidades eran mayores al comercializar los órganos y extremidades del feto dado que eran utilizados para el tratamiento de enfermedades, para combatir la calvicie, tratamientos para la piel entre otros.

Hicimos mención al caso del Dr. Bernand, porque la realidad que detalla en su obra no discrepa de la que vivimos en la actualidad, Planned Parenthood como ya habíamos mencionado se dedica a la práctica abortiva consentida además de financiar instituciones privadas en todo el mundo con la finalidad de que ellas promuevan la legalización del aborto en sus países, con el objetivo de obtener mayor número de órganos de no nacidos e incrementar sus ganancias, así como señala Gastón Escudero Poblete al analizar el ejemplo del Dr. Bernand sobre el uso de cierta cantidad de órganos para el tratamiento de una enfermedad, **“cae de cajón:¿de dónde salen los fetos restantes para abastecer la demande de tejido fetal en Estados Unidos? La respuesta: tendremos que comprar e importar inimaginables cantidades de tejido fetal humanos de países del tercer mundo”**⁴⁴

Prueba de esto en el año 2015 tres de las organizaciones peruanas estuvieron envueltas en un escándalo en torno a las actividades que realiza la multinacional de aborto Planned Parenthood, según la Agencia Católica de Informaciones – Prensa (ACI-Prensa) Planned Parenthood Federation of América y su matriz, la Internacional Planned Parenthood Federation (IPPF), donó cerca de Tres millones de dólares a INPPARES (miembro y sucursal oficial de IPPF), Católicas por el Derecho a Decidir y el Centro de Promoción y Defensa de los Derechos Sexuales y Reproductivos (PROMSEX), con el objetivo de promover la legalización del aborto en nuestro país; si bien la donación

⁴⁴ G. ESCUDERO POBLETE, *El Negocio de aborto*, VivaChile.org, Chile, 2018. En <http://viva-chile.cl/2016/01/el-negocio-del-aborto/>, Última consulta: 10 mayo 2018.

internacional no comprende ningún tipo de ilegalidad, la alerta se dio cuando la cadena televisiva CNN dio a conocer un video realizado por The Center For Medical Progress (grupo de periodistas dedicados a la investigación de problemas bioéticos contemporáneos que afecten la dignidad humana)⁴⁵ donde se observa a la directora de Servicios Médicos de Planned Parenthood América Deborah Nucatola hablando abiertamente sobre la venta de órganos de fetos no nacidos señala que los costos oscilan entre 30 y 100 dólares dependiendo del órgano, como es sabido la venta de órganos está prohibida razón por la cual Deborah advierte que la venta deberá ser muy discreta; así como este video salió uno de similar contenido que implica a otra trabajadora de la internacional, la defensa de Planned Parenthood fue que la venta de órganos tenía fines altruistas.

Podemos advertir entonces que en el mundo no se lucha por la mujer, sino que por el contrario las grandes empresas como Planned Parenthood y Farmacéuticas solo la ven a como un medio que les permitirá crear ganancias económicas puesto que al aprobar el aborto la venta de medicamentos que se emplean para la matanza de concebidos se elevaran, las clínicas abortivas estarán por doquier y los compradores de órganos de fetos abortados estarán al acecho para su comercialización.

7. CONCLUSIONES. -

- El derecho a la libertad de expresión no es un derecho absoluto, pues la Convención Interamericana de Derechos Humanos en su art. 32 inc. 2 señala que los derechos están limitados por los derechos de los demás, por la seguridad de todos y las justas exigencias del bien común y una sociedad democrática; porque él en caso de difundir la exaltación y justificación del aborto se estaría poniendo en peligro el derecho a la vida del concebido, puesto que se crea un conocimiento errado en la población sobre la decisión sobre la vida del concebido.

⁴⁵ THE CENTER FOR MEDICAL PROGRESS, About Us, En <http://www.centerformedicalprogress.org/about-us/>, Última consulta: 24 de Marzo 2018.

- El derecho de decir de la mujer de ser madre o no, consiste en la elección responsable que toma la mujer, a partir del previo conocimiento de los métodos contraceptivos admitidos en el país donde vive y otros temas relacionados a este y a la salud sexual, para concebir, tal como lo señalaron en la Cuarta Conferencia Mundial de la Mujer de Beijín; por lo que los activistas proaborto no pueden afirmar que la mujer tiene derecho a decir, pues tal derecho no existe.
- Al haber analizado las acciones que constituyen el delito de Apología y el delito de aborto, podemos concluir que al enaltecer y justificar el delito de aborto, estaríamos cometiendo el delito de aborto, pues se cumple los elementos del tipo penal señalado en el Art. 316 del Código Penal; no recomendamos que el Estado tipifique este tipo, pues ya se encuentra reconocido en nuestro catálogo de delitos, pero si merece un mayor control por parte de las autoridades en cuanto a la difusión de estos temas más aun cuando pueden llegar a atentar el derecho a la vida del concebido, que como ya vimos el Estado tiene el deber de protección al no nacido; y de igual manera se estaría alterando la paz y la tranquilidad de la sociedad siendo este el bien jurídico tutela en el delito de Apología.

8. BIBLIOGRAFÍA.-

ALMANZA ALTAMIRANO, F. & PEÑA GONZALES, O., *Teoría del delito: manual práctico en la teoría del caso*, Asociación Peruana de Ciencias Jurídicas y Conciliación, Perú, 2010. En: <http://www.derecho.usmp.edu.pe/instituto/libro-teoria-del-delito-oscar-pena.pdf>.

BACIGALUPO ZAPATER, E., *El homicidio y aborto en la legislación peruana*, Motivensa Editoria Jurídica, Perú, 2010, 1ª ed.

CALDERÓN SUMARRIVA A., *El abc del derecho internacional de los derechos humanos*, EGACAL, Lima, 2005, 2ºed.

CASANOVA F., (14 de setiembre de 2017), Despenalización del aborto: así funciona las tres causales contempladas en la ley, T13, En: <http://www.t13.cl/noticia/politica/nacional/despenalizacion-del-aborto-asi-funcionan-las-tres-causales-contempladas-en-la-ley>. Última consulta: 19 de octubre 2018

COMISIÓN DE AMNISTÍA DEL MINISTERIO DE JUSTICIA DE BRASIL, *En busca de la verdad: Elementos para la creación de una comisión de la verdad eficaz*, Comisión de Amnistía del Ministerio de Justicia de Brasil, Brasilia, 2013, p. 7. En <https://www.ictj.org/sites/default/files/ICTJ-Book-Truth-Seeking-2013-Spanish.pdf>.

CENTERA M. (8 de agosto de 2018), El Senado de Argentina dice no al aborto y deja al país con una ley de 1921, El País, En: https://elpais.com/internacional/2018/08/08/argentina/1533714679_728325.html. Última consulta: 19 de octubre 2018.

ESCUDERO POBLETE, G., *El Negocio de aborto*, VivaChile.org, Chile, 2018. En <http://viva-chile.cl/2016/01/el-negocio-del-aborto/>, Última consulta: 10 mayo 2018.

GARCÍA RAMÍREZ, S.&GONZA, A., *La libertad de expresión en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos*, Corte Interamericana de Derechos Humanos y Comisión de Derechos Humanos del Distrito Federal, México D.F., 2007, 1ª ed. En: <http://www.corteidh.or.cr/sitios/libros/todos/docs/libertad-expresion.pdf>.

HURTADO POZO J., *Manual de derecho penal parte especial 2 aborto*, Ediciones Juris, Lima, 1994, 2ª ed. En: <http://www.derecho.usmp.edu.pe/instituto/libro-teoria-del-delito-oscar-pena.pdf>.

INSTITUTO INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS, *Los derechos reproductivos son derechos humanos*, Instituto Interamericano de Derechos Humano, San José, 2008.

INSTITUTO INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS, *Protección constitucional de los derechos sexuales y reproductivos*, Instituto Interamericano de Derechos Humano, San José, 2008.

RAMOS KURI M., “El Termino concepción. Definición científica y errores de la corte IDH al intentar redefinirla”, *Artavia Murillo Vs. Costa Rica – Análisis crítico a la Sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en el fallo in vitro*, CISAV, Queretaro, 2016, 1ª ed., En: http://perso.unifr.ch/derechopenal/assets/files/obrasportales/op_20170808_01.pdf

MINISTERIO DE JUSTICIA Y DERECHOS HUMANOS, *Los Derechos Humanos en el Perú: Nociones Básicas*, Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, Lima, 2013, 1ª ed.

PEÑA CABRERA FREYRE A., *Derecho penal- parte especial: Tomo IV*, IDEMSA, Lima, 2010.

PLÁCIDO VILCACHAGUA, A., *El derecho a la integridad personal en la doctrina y en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional Peruano*, San Marcos, Lima, 2004.

RAMOS NÚÑEZ. C., *Como hacer una Tesis de Derecho y no Envejecer en el Intento*, Gaceta Jurídica, Lima, 2005.

ORGANIZACIÓN MUNDIAL DE LA SALUD, *Aborto sin riesgos: guía técnica y de políticas para sistemas de salud*, Organización Mundial de la Salud, Montevideo, 2012, 2ª ed., p. iv. En:

http://apps.who.int/iris/bitstream/handle/10665/77079/9789243548432_spa.pdf;jsessionid=84B0BE1783B5A4EFBE81F52E292A6FD8?sequence=1.

VALDERAS JIMÉNEZ, A., Dr. Nathanson: Búsqueda de la Verdad, Asociación Andevi, En http://andevi.org/wp-content/uploads/2017/02/F_Dr_Nathanson_Busqueda_dela_verdad.pdf

SENTENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

SCORTE IDH, Caso Artavia Murillo y otros (“FECUNDACIÓN IN VITRO”) vs. Costa Rica, del 28 de noviembre de 2012. En http://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_257_esp.pdf.

SENTENCIAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

STC Exp. N° 2488-2002-HC/TC, del 18 de marzo de 2004. En <http://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2004/02488-2002-HC.html>.

SCT Exp. N° 02005-2009-PA/TC, del 16 de octubre de 2009, En: <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2009/02005-2009-AA.pdf>.

PÁGINAS WEB CONSULTADAS

CATÓLICAS POR EL DERECHO A DECIDIR PERÚ, En: <http://www.cddperu.org/>

CONSORCIO LATINOAMERICANO CONTRA EL ABORTO INSEGURO (CLACAI), En: <http://clacai.org/>

CLARÍN En: https://www.clarin.com/sociedad/aborto-argumentos-apoyaron-legalizacion_0_HJ7ngz1-7.html.

CNN ESPAÑOL, , En: <https://cnnespanol.cnn.com/2018/07/03/senado-comienza-el-debate-sobre-despenalizacion-del-aborto-en-argentina/>.

DECIDOYO, En: <https://decidoyo.org/>

INSTITUTO PERUANO DE PATERNIDAD RESPONSABLE (INPPARES), En:
[HTTPS://WWW.INPPARES.ORG/](https://www.inppares.org/)

INTERNATIONAL PLANNED PARENTHOOD FEDERATION REGION DEL HEMISFERIO
OCCIDENTAL, En: <https://www.ippfwhr.org/es>

MINISTERIO DE JUSTICIA Y DERECHOS HUMANOS, En:
<http://observatorioderechoshumanos.minjus.gob.pe/jmla25/index.php/sistemas-de-proteccion-de-derechos-humanos2/sistema-interamericano2>

ORGANIZACIÓN DE LOS ESTADOS AMERICANOS, Organización de los Estados Americanos,
En: <http://www.oas.org/es/>

THE CENTER FOR MEDICAL PROGRESS, En: <http://www.centerformedicalprogress.org/>

ENTREVISTAS

ELICA BRAJNOVIC, “Entrevista al Doctor Bernard Nathanson”, Pamplona, Parte 1 En:
<https://www.youtube.com/watch?v=6EGVhP9Kbic>

ELICA BRAJNOVIC, “Entrevista al Doctor Bernard Nathanson”, Pamplona, Parte 2 En:
<https://www.youtube.com/watch?v=iOsri3ptm64&t=21s>

ELICA BRAJNOVIC, “Entrevista al Doctor Bernard Nathanson”, Pamplona Parte 3 En:
<https://www.youtube.com/watch?v=7Q2s-gsrpuE>